

Палата по патентным спорам в порядке, установленном Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный №4520, рассмотрела возражение от 08.01.2007, поданное ОАО Мясокомбинат «Иркутский», Иркутск (далее - заявитель) на решение Федерального института промышленной собственности (далее - решение экспертизы) об отказе в регистрации в качестве товарного знака обозначения по заявке №2006705882/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2006705882/50 с приоритетом от 14.03.2006 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно описанию, приведенному в заявке, на регистрацию представлено комбинированное обозначение, в центральной части которого фиксирован изобразительный элемент в виде фигуры белого цвета с двойным контуром коричневого и темно-коричневого цвета, внутри которой расположен орнаментообразный элемент темно-коричневого цвета. Справа и слева от белой фигуры расположены орнаментообразные элементы коричневого цвета. В нижней части обозначения расположен словесный элемент «Лё Бужинале», выполненный специальным шрифтом буквами русского алфавита темно-коричневого цвета. Между буквами «Е» и «Б» расположен апостроф. Над словесным элементом и под ним расположены линии темно-коричневого цвета.

Федеральным институтом промышленной собственности 29.11.2006 принято решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, которое мотивировано его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 №3520-1 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенного в действие с 27.12.2002 (далее — Закон).

Решение экспертизы обосновано тем, что заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «Лё Бужинале» сходно до степени смешения

с ранее зарегистрированным в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ на имя другого лица товарным знаком «БУЖЕНАЛЬ» (свидетельство №282818). Вывод о сходстве основан на фонетическом сходстве словесных составляющих знаков.

В Палату по патентным спорам ~~оступило~~ возражение от 08.01.2007, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением экспертизы, мотивировав его нижеследующим:

1. Апостроф перед буквой «Б» в ~~заявленном~~ обозначении, а также его фактическое произнесение обуславливают то, что заявленное обозначение воспринимается и фактически представляет собой словесное обозначение «лебужинале».
2. Заявленное обозначение отличается от противопоставленного по количеству букв. Только 6 букв из 10 в заявлном обозначении совпадают с буквенным составом противопоставленного товарного знака, при этом совпадение не является сплошным.
3. Первые две буквы заявленного обозначения полностью отличаются от первых двух букв противопоставленного товарного знака. Данное обстоятельство обуславливает их особую роль при фонетическом восприятии.
4. Сравниваемые обозначения имеют разные окончания.
5. В целом обозначения не ассоциируются друг с другом.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение экспертизы и вынести решение о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки №2006705882/50.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (14.03.2006) поступления заявки правовая база для оценки охранных способностей заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя отмеченный выше Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской

Федерации 25.02.2003 за №322, введенные в действие 10.05.2003  
(далее—Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы (пункт 14.4.2.4 Правил).

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах (14.4.2.2), (14.4.2.3) настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленаом обозначении.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2(а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений, вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2(б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (в) Правил:

- подобие заложенных обозначениях понятий, идей; в частности, совпадение значения обозначений в разных языках;
- совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение;
- противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

Сходство обозначений определяется с учетом однородности товаров. При установлении однородности товаров, согласно пункту 14.4.3 Правил, определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления об их принадлежности одному производителю. Для установления однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение является комбинированным включающим стилизованное изображение щита, внутри которого помещен вензель. Справа и слева от щита расположены орнаментальные фигуры коричневого цвета. Под изобразительным элементом расположен словесный элемент «ЛёБужинале», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита темно-коричневого цвета, заключенный между двумя параллельными линиями темно-коричневого цвета. Знак выполнен в коричневом и темно-коричневом цветовом сочетании.

Анализ заявленного обозначения показал, что при равновеликом соотношении словесного и изобразительного элементов доминирующее значение в знаке имеет словесный элемент «ЛёБужинале», так как он расположен в центральной части знака, выполнен жирным шрифтом буквами русского алфавита и выделен сверху и снизу прямыми линиями. В силу наличия у элемента «Лё Бужинале» словесного характера и выделения его в композиции знака при помощи графических элементов именно данный элемент легко запоминается и именно он акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения в целом.

Решение экспертизы об отказе регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака основано на наличии ранее зарегистрированного в отношении однородных товаров на имя иного лица товарного знака.

Противопоставленный товарный знак представляет собой слово «БУЖЕНАЛЬ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами в кириллице черного цвета.

В ходе сравнительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака №282818 было установлено следующее.

Анализ по фонетическому фактору сходства словесного элемента заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что анализируемое обозначение «ЛёБужинале» состоит из двух словесных элементов «Ле» и «Бужинале», отделенных друг от друга апострофом. Очевидно, что словесный элемент «ЛёБужинале» выполнен в стиле ~~аналогичном~~ написанию слов во французском языке (наличие у существительных артиклей le, la, l'). При этом оба словесных элемента написаны с заглавных букв. В этой связи в словосочетании «Ле`Бужинале» рассматриваются два слова обозначения, где слово «Бужинале» воспринимается отдельно и являясь доминирующим. При сопоставлении словесного элемента «Бужинале» заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака «БУЖЕНАЛЬ» установлено, что они состоят из тождественных начальных «БУЖ-» частей, сходных средних «-ИН-» и «-ЕН-» и конечных «-АЛЕ» и «-АЛЬ» частей, при этом сравниваемые обозначения содержат одинаковый состав согласных и близкий состав гласных звуков [И], [Е], которые расположены в том же порядке. Тождество звучания начальной части и сходство звучания средней и конечной частей сопоставляемых обозначений обуславливает вывод об их фонетическом сходстве.

Графически словесные элементы заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака №282818 не являются сходными в силу выполнения их различными видами шрифтов. Однако графическая проработка рассматриваемых словесных элементов существенно не влияет на их общее зрительное впечатление, что приводит к второстепенности графического признака.

Анализ по семантическому фактору сходства показал, что в **смыслом** отношении оспариваемый и противопоставленный товарные знаки не являются лексическими единицами какоголибо языка и поэтому не имеют конкретных значений, что не позволяет провести оценку по семантическому фактору сходства сопоставляемых обозначений, что усиливает значение иных критериев сходства.

В соответствии с изложенным, можно сделать вывод, что несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

В отношении однородности товаров и услуг, Палата по патентным спорам отмечает следующее.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне.

Товары 29 класса МКТУ по заявке №206705882/50 являются однородными товарам 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака, поскольку относятся к «мясу» и «мясным изделиям». Таким образом, товары сопоставляемых обозначений совпадают по виду (роду), имеют одинаковое назначение, круг потребителей, условия производства и реализации, то есть совпадают по всем факторам, учитываемым при определении однородности. Вывод экспертизы об однородности товаров заявителем не оспаривается.

Учитывая изложенное, можно сделать вывод о том, что заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «Ле` Бужинале» является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ с товарным знаком «БУЖЕНАЛЬ» (свидетельство №282818) и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 08.01.2007, оставить в силе решение экспертизы от 29.11.2006.**